

Новое в регулировании



Изменения законодательства о закупках

В конце года традиционно были внесены существенные поправки в законодательство о закупках (Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» - далее «44-ФЗ», Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» - далее «223-ФЗ»).

Наиболее важные из нововведений приведены в настоящем обзоре.*

Расширена возможность проведения закупок в электронной форме по 44-ФЗ

Наиболее масштабные поправки связаны с расширением возможности осуществления закупок в электронной форме.** Пока что в такой форме проводятся госзакупки в форме аукционов. Постепенный отход от бумажной формы торгов предусматривает с 1 июля 2018 года возможность электронных торгов для открытого конкурса, конкурса с ограниченным участием, двухэтапного конкурса, запроса котировок, запроса предложений, а также в определенных случаях для закрытого конкурса, закрытого конкурса с ограниченным участием, закрытого двухэтапного конкурса, закрытого аукциона. **При этом с 1 января 2019 года проведение закупок в электронной форме становится обязательным;** возможность закупки «в бумажной форме» сохраняется для ограниченного перечня случаев.

Поправками в 44-ФЗ урегулированы, в частности, общие требования к электронной процедуре торгов, порядок их проведения и заключения

* Часть изменений уже вступила в силу, часть поправок еще не действует – о таких не вступивших в силу поправках будет отдельно указано.

** Федеральный закон от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Настоящее Информационное сообщение (Legal Alert) содержит сведения о принятых изменениях в законодательстве РФ, имеющих отношение к Вашей компании, предоставляющих права или закрепляющих определенные обязанности, а также влияющих на осуществление деятельности компании.

Если у вас возникли вопросы в отношении этого сообщения, пожалуйста, свяжитесь:

Денис Качкин

Управляющий партнер,
руководитель практики по
инфраструктуре и ГЧП
моб. тел.: +7(921) 969-85-05
тел.: +7(812) 602-02-25
✉ denis.kachkin@kachkin.ru

Лусине Арутюнян

Юрист практики по
инфраструктуре и ГЧП
моб. тел.: +7(951) 648-36-21
тел.: +7(812) 602-02-25
✉ lusine.arutyunyan@kachkin.ru

контракта, прочие условия. Закупки в электронной форме будут проводиться на электронных площадках, а также специализированных электронных площадках для закрытых закупок. Операторы площадок при этом будут действовать, в том числе, на основании соглашений о функционировании площадок, заключаемых федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок, федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, и непосредственно самим оператором такой площадки.

Правительством РФ в целях реализации изменений будет разработан ряд документов, в том числе акты, устанавливающие требования к операторам электронных площадок, к электронным площадкам, к функционированию электронных площадок. Также Правительство РФ будет вправе определить обязательную для применения типовую форму заявки на участие в электронных процедурах, закрытых электронных процедурах, а также вправе установить требования к содержанию, составу, порядку разработки типовой документации о закупке. Кроме того, законом допускается взимание платы за участие в электронной процедуре с участника процедуры и (или) лица, с которым заключается контракт, и (или) за проведение электронной процедуры с заказчика, если Правительством РФ установлено право операторов электронных площадок взимать такую плату, а также определены предельные размеры такой платы.

Урегулированы процедуры закупок по 223-ФЗ

Одной из ключевых особенностей 223-ФЗ, отличающей его от 44-ФЗ, всегда являлся рамочный характер закона. Регулирование закупок осуществлялось в основном положением о закупке, разрабатываемым заказчиком самостоятельно.

Поправками были внесены существенные изменения в 223-ФЗ, достаточно детально урегулировавшие порядок проведения закупок спецсубъектами.*

Так, с 1 июля 2018 года закупки разделены на конкурентные и неконкурентные. Установлены признаки конкурентных закупок:

- информация о такой закупке сообщается неограниченному кругу лиц или не менее чем 2 лицам в закрытой закупке;
- обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки;
- описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований, вводимых в 223-ФЗ, которые во многом схожи с требованиями к описанию предмета закупки по 44-ФЗ.

Конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

- путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);
- иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиями, установленным выше к конкурентным закупкам.

* Федеральный закон от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

При этом в отношении таких конкурентных закупок, участниками которых могут выступать исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства, торги могут проводиться только:

- в электронной форме и
- в форме конкурса, аукциона, запроса котировок, запроса предложений.

Другие конкурентные закупки осуществляются по общему правилу в электронной форме, однако иное может быть предусмотрено положением о закупке.

Неконкурентными признаются все остальные закупки по 223-ФЗ. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В поправках достаточно подробно урегулирован порядок проведения конкурентных закупок, в т. ч. в электронной форме. Более детальное регулирование предусмотрено для конкурентных закупок, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Одной из новелл закона является то, что при закупке у единственного поставщика информация о такой закупке может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке. По текущей редакции закона такая информация в любом случае должна размещаться. Также согласно поправкам заказчик вправе не размещать в единой информационной системе информацию, в частности о закупке, связанной с заключением и исполнением договора купли-продажи, аренды (субаренды), договора доверительного управления государственным или муниципальным имуществом, иного договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении недвижимого имущества.

Еще одной заслуживающей внимания поправкой является то, что вместо начальной (максимальной) цены при закупке может указываться формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Отдельный блок поправок касается изменений в порядке обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке. В частности, были расширены основания для возможного обжалования. Кроме того, было установлено положение, по которому рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования. Отметим, что в Федеральном законе от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которым антимонопольный орган рассматривает жалобы по 223-ФЗ, приведен противоположный подход.

Обращаем внимание, что **положения о закупке должны быть приведены в соответствие с рассмотренными выше поправками, утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года.** Положения о закупке, которые не будут соответствовать таким требованиям, после 1 января 2019 года будут считаться не размещенными в единой информационной системе.

Изменены правила 223-ФЗ о закупках юридическими лицами, реализующими инвестиционные проекты с государственной поддержкой

В 223-ФЗ установлены особенности осуществления закупок юридическими лицами, реализующими инвестиционные проекты с государственной поддержкой, включенные в реестр инвестиционных проектов. В частности, такие особенности позволяют уполномоченным органам установить запрет на закупку определенных товаров за пределами РФ без согласования, обязанность согласовывать эксплуатационные характеристики определенных товаров.

С 30 июня 2018 года указанное регулирование будут применяться при реализации инвестиционных проектов, стоимость которых превышает 500 млн. рублей.* В настоящее время действует порог в 10 млрд. рублей. Также скорректировано определение инвестиционного проекта с государственной поддержкой – если ранее таковым признавался проект с финансовым обеспечением за счет средств федерального бюджета, Фонда национального благосостояния, Внешэкономбанка в размере не менее 10 % от стоимости проекта, то со вступлением поправок в силу достаточным станет участие в размере 10 млн. рублей.

Кроме того, правила о закупках будут распространяться не только на закупки юридическими лицами, реализующими инвестиционные проекты, товаров машиностроения, но и на закупки договоров на выполнение работ, оказание услуг, договоров аренды (включая договоры фрахтования и финансовой аренды), условиями которых предусмотрено использование этих товаров.

Вместе с тем, общие особенности таких закупок не будут распространяться на закупки, осуществляемые заказчиками - государственными корпорациями, государственными компаниями, хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия РФ превышает пятьдесят процентов, дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей принадлежит указанным юридическим лицам. Для таких лиц установлены отдельные правила.

Отметим, что с учетом корректировки 223-ФЗ Постановление Правительства РФ от 30.12.2015 № 1516 «Об утверждении Правил отбора инвестиционных проектов для включения в реестр инвестиционных проектов и ведения реестра таких инвестиционных проектов» должно быть приведено в соответствие с новой редакцией закона.

Внесены поправки в регулирование обеспечения заявок на участие в конкурсах и аукционах по 44-ФЗ/ Перенесен срок вступления в силу поправок о требованиях к банкам, выдающим банковские гарантии, предъявляемые в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов по 44-ФЗ

С 1 июля 2018 года заказчик не устанавливает требование к обеспечению заявок, если начальная (максимальная) цена контракта составляет менее 5 млн. рублей, если Правительством РФ не установлено иное.** По текущему регулированию установление обеспечения является обязательным во всех случаях. Также от обязанности по внесению обеспечения будут освобождены казенные учреждения.

* Федеральный закон от 31.12.2017 № 496-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

** Федеральный закон от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Кроме того, изменяются размеры обеспечения заявок. По действующему регулированию размер обеспечения заявки должен составлять от 0,5 % до 5 % начальной (максимальной) цены контракта или, если при проведении аукционов начальная цена контракта не превышает 3 млн. рублей, 1 % начальной цены контракта. С 1 июля 2018 года размер обеспечения заявки должен составлять от 0,5 % до 1 % начальной цены контракта, если размер начальной цены контракта составляет от 5 млн. рублей до 20 млн. рублей, и от 0,5 % до 5 % начальной цены контракта, если начальная цена контракта составляет более 20 млн. рублей.

Также необходимо иметь в виду, что с 1 июля 2018 года по 30 июня 2019 года включительно обеспечение заявок на участие в конкурсе в электронной форме, электронном аукционе может предоставляться участником закупки только путем внесения денежных средств.

Дополнительно отметим, что требования к банкам, предоставляющим банковские гарантии, с 1 июня 2018 года, а не с 1 января 2018 года как было ранее установлено, будут утверждаться Правительством РФ.* В настоящее время банковские гарантии согласно 44-ФЗ могут выдаваться банками, включенными в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса РФ перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

Прямо установлено, что заключение контракта жизненного цикла является правом, а не обязанностью заказчика

Ранее на практике возникали вопросы о том, является ли обязанностью заказчика заключение контракта в случаях, предусмотренных Постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 № 1087 «Об определении случаев заключения контракта жизненного цикла». Позиция федеральных министерств была единой – заключение контракта жизненного цикла является правом, а не обязанностью заказчика.** Указанная позиция была отражена в 44-ФЗ.***

Введены дополнительные случаи заключения контракта с единственным поставщиком по 44-ФЗ

В частности, органы государственной власти РФ, субъектов РФ, органы местного самоуправления вправе заключать с единственным поставщиком контракты на оказание услуг по осуществлению рейтинговых действий юридическими лицами, признаваемыми в соответствии с законодательством РФ кредитными рейтинговыми агентствами, иностранными юридическими лицами, осуществляющими рейтинговые действия за пределами территории РФ****, а также контракты на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами*****.

* Федеральный закон от 29.12.2017 № 475-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и статью 18 Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

** Письмо Минфина России от 25.05.2017 № 24-03-08/32211 «О рассмотрении обращения», Письмо Минэкономразвития России от 13.01.2017 № Д28и-188.

*** Федеральный закон от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

**** Федеральный закон от 29.12.2017 № 475-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и статью 18 Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

***** Федеральный закон от 31.12.2017 № 503-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об отходах производства и потребления» и отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Расширена возможность проведения закупок по 44-ФЗ с использованием закрытых способов определения поставщика

Дополнительным основанием для использования закрытого способа определения поставщика с 1 июля 2018 года станет закупка федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими функции по выработке и реализации государственной политики в области обороны, государственного управления в области обеспечения безопасности РФ, подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями. Перечень указанных органов, учреждений и предприятий утверждается Правительством РФ.* При этом требования к предмету закупки в данном случае не установлены.

Дополнены полномочия Правительства РФ по 44-ФЗ, 223-ФЗ

Полномочия Правительства РФ в сфере закупок расширены, в частности:

- по 44-ФЗ Правительство РФ будет вправе определить порядок определения минимального срока исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта, требования к формированию лотов при осуществлении закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, минимальный размер начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), с учетом значения которого определяются случаи осуществления банковского сопровождения контрактов, предметом которых являются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта РФ и муниципальных нужд**;
- по 222-ФЗ Правительство РФ будет вправе установить перечень оснований неразмещения в единой информационной системе информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым заключен договор***, перечни и (или) группы товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются конкретными заказчиками, сведения о закупке которых не составляют государственную тайну, но не подлежат размещению в единой информационной системе****.

Обращаем внимание, что в сфере регулирования закупок были внесены и иные поправки (например, по 44-ФЗ добавлено требование к участникам закупки, дополнены существенные условия контракта, добавлены требования к составу извещения об осуществлении закупки, оформлению заявок, проч.).

Основной массив изменений был внесен Федеральным законом от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Федеральным законом от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

* Федеральный закон от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

** Федеральный закон от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

*** Федеральный закон от 31.12.2017 № 481-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

**** Федеральный закон от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Большая часть положений указанных актов вступит в силу с 1 июля 2018 года, однако часть изменений уже действует с 11 января 2017 года. Для проведения закупок и участия в них в качестве участников требуется детальное изучение внесенных законодателем поправок.

Настоящее Информационное сообщение не является юридическим заключением, учитывающим особенности Вашей компании, а также охватывающим все возможные условия ведения предпринимательской деятельности, и не может заменять собой необходимость получения юридической консультации или заключения в конкретных практических ситуациях.